13

(4

FLORENTINA IMMISSIONIS

SUPER

PRÆTENSIS FRUCTIBUS.

BIBLIOTECA NAZIONALE NAPOLI

Illuſtriſſimi Signori.

PASSATA all' altra vita ne' 4. Dicembre 1734. la Signora Maria Maddalena Rucellai maritata al già Clariſſimo Signor Senator Raffaello Alamanni, e fattoſi luogo per la di lei morte alla ſucceſſione nella Primogenitura indotta dal già Signor Angiolo del Signor Giovan Franceſco Rucellai, nel ſuo Teſtamento degli 11. Settembre 1649., a favore del Sig. Conte Paolo Filippo Gaspero Rucellai, fu celebrata ſotto dì 6. Febbraio 1735. una Scritta privata tra il ſuddetto Signor Senat. Alamanni e Figli, e i Tutori del Sig. Conte Paolo Rucellai ſoſtituto, in vigore della quale fu rilaſciato ai medeſimi il Poſſeſſo de' Beni certi, e cogniti ſottopoſti alla detta Primogenitura, e che furono eſattamente individuati nella medeſima Scritta.

QUANTO poi agli altri Effetti ſottopoſti a detta Primogenitura promiſcuati, e confuſi con gli Effetti livellari della Menſa di Lucca nella Tenuta di San Gervaſio, fu di queſti rilaſciato il Poſſeſſo alla Caſa Alamanni per i Crediti della reſtituzione della Dote della Maddalena Cerretani moglie del Fedecommittente, e per il ſupplemento della Dote della Signora Maria Maddalena Rucellai Alamanni colla ſeguente dichiarazione „ e „ per ora, e fintanto che non reſtino deciſe, terminate, e riſolu-

Digitized by Google

89423

„ te, o per ſentanza, o amichevolmente le ſopraddette pretenſio-
„ ni ſi ritenghino i ſopraddetti Illuſtriſs. Sigg. Alamanni, gli
„ altri Effetti ſottopoſti al ſopraddetto Fedecommiſſo eſiſtenti in
„ San Gervaſio, promettendo detti Signori Alamanni di tener
„ conto diſtinto, e ſeparato de' frutti, e rendite de' ſopraddetti
„ Effetti per ſtarne a conto, e quelli reſtituire aſſieme con i me-
„ deſimi Effetti quando venga ciò dichiarato, che così conven-
„ nero, e convengono „ *come nel Somm. contrario num. 9.*

Apparisce da' fatti ſucceſſivi, che le parole indefinite di una tale Scritta riſguardano unicamente vari appezzamenti di Terra, che formavano il Podere denominato il *Gramignajo*, e altrimenti la *Rotta*. Poichè queſta verità la perſuade il Conto diſtinto delle rendite di un tal Podere tenuto a ſequela della detta convenzione dalla Caſa Alamanni: La perſuade l' impoſſibilità di tenerſi conto diſtinto, e ſeparato di Effetti incogniti e non certificati: La conferma la retenzione domandata eſpreſſamente, ed ottenuta da' Signori Alamanni ſu tal Podere, e la convince la Calcolazione, e Imputazione de' frutti dello ſteſſo Podere effettuata poſteriormente in diminuzione del Credito della Caſa Alamanni.

Uniforme a tali Atti eſtragiudiciali è la Confeſſione giudiciale contenuta nella Domanda fatta avanti l' Arbitro ſotto dì 5. Ottobre 1737. da' Signori Tutori onorari del Sig. Conte Paolo Rucellai eſiſtente nel *noſtro Somm. num.* 25. nella quale eſpoſero „ come eſſendo morta l' Illuſtriſsima Sig. Maria Maddale-
„ na Rucellai Alamanni ſotto dì 4. Dicembre 1734., ſi aperſe e
„ purificò a favore del Sig. Paolo Filippo Gaſpero Rucellai pu-
„ pillo il Fedecommiſſo indotto dal Signor Angelo Rucellai, e
„ benchè dall' Illuſtriſs. e Clariſs. Sig. Senatore Raffaello Ala-
„ manni dopo la morte di detta ſua Sig. Conſorte, ſi prendeſ-
„ ſe il poſſeſſo di tutti gli Effetti ſottopoſti a detto Fedecom-
„ meſſo, tuttavolta dopo qualche tempo A RISERVA DI UN PODE-
„ RE DETTO DELLA ROTTA DETTO SIG. SENATORE SI COMPIACQUE DI
„ RILASCIARE AMICHEVOLMENTE TUTTI GLI ALTRI EFFETTI RITE-
„ NENDO QUELLO PER CAUSA DELLE PRETENSIONI FIN D' ALLORA
„ PROMOSSE D' AVANTI VS. ILLUSTRISS., COME DI FATTO ANCHE AT-
„ TUALMENTE RITIENE, NON ESSENDOSI VENUTI ALLA LIQUIDAZIO-
„ NE DE' CONTI „

Uniformi ancora ſono i Lodi proferiti dall' Arbitro legale eletto dalle Parti, che fu il ſapientiſſimo Sig. Auditor *Pier Franceſco Mormorai* di chiara memoria, il quale col ſuo primo Lodo de' 17. Maggio 1737., riduſſe i Crediti della Caſa Alamanni

alla

Digitized by Google

alla metà della ſomma di Scudi 3265. 6. 8. in conto de' quali ordinò doverſi imputare i frutti percetti dal dì della morte della Signora Maria Maddalena Rucellai Alamanni dal Podere denominato *Gramignajo* poſto nella Poteſteria di Monte Calvoli, ſiccome il valore de' Beſtiami ſottopoſti al Fedecommiſſo indotto dal Sig. Angelo Rucellai, ed eſiſtenti ne' Beni de' Sigg. Alamanni nella Fattoria di S. Gervaſio, ſecondo la liquidazione da farſi, aſſegnando al Sig. Co. Paolo Rucellai, e ſuoi Amminiſtratori termine di un meſe ad aver pagata la ſomma reſiduale, e in caſo d' inadempimento ordinò la ſubaſta di detto Podere di *Gramignajo*; e pagata che foſſe la Caſa Alamanni conceſſe l' immiſſione al Pupillo Rucellai al prenominato Podere, come ſottopoſto al Fedecommiſſo indotto dal Sig. Angelo a di lui favore purificato. *Somm. contrario num.* 13.

Susseguentemente ſotto dì 21 Agoſto 1738. avendo il prenominato Sig. Auditor Mormorai ſentita la rappreſentanza del Procuratore della Caſa Alamanni, il quale eſponeva, che i ſuoi Principali colla retenzione del Podere di *Gramignajo* credevano, che il loro Credito poteſſe eſſer quaſi pareggiato, aderì con ſuo Decreto all' Iſtanza del Sig. Senatore Alamanni di reſtituire a detto Sig. Rucellai, e ſuoi Signori Tutori il ſuddetto Podere di *Gramignajo* come ſottopoſto al Fedecommiſſo indotto dal fu Sig. Angelo Rucellai, *detto Sommar. contrario num.* 13.

Nel concorso di tali fatti occorrendo preſentemente diſputare, ſe per i Beni, che nel preſente *nuovo Giudizio*, ſi proveranno dall' Illuſtriſſimo, e Clariſſimo Sig. Senator Cavaliere Giulio Rucellai ulterior ſoſtituto, ſottopoſti al mentovato Fedecommiſſo, o ſia Primogenitura indotta dal fu Sig. Angelo Rucellai ſiano al medeſimo dovuti i frutti dal giorno della produzione de' Documenti neceſſari a concluder la prova degli eſtremi ſalutari della ſua Iſtanza, oppure dall' anno 1735, tempo della ſuddetta convenzione, ſi ſpera meritamente, che dalla ſomma Giuſtizia delle Signorie Loro Illuſtriſſime ſarà deciſo per la competenza de' frutti ſolamente dal giorno della produzione de' Documenti.

Il Motivo di così giudicare ſi deſume dalla Regola certa, e incontrovertibile di ragione, ſecondo la quale il Poſſeſſore ſa ſempre ſuoi i frutti, qualora al Poſſeſſo materiale, o ſia alla percezione de' frutti ſi unifca la buona fede di fatto nel medeſimo poſſeſſore, e percettore de' frutti, ſecondo il *Teſto in Leg. qui ſett. 25. §. 1. ff. de uſur.* „ ivi „ Bonæ fidei Poſ-

Digitized by Google

„ ſeſſor in percipiendis fructibus id Iuris habet, quod Dominis „ Prædiorum tributum eſt „ *in Leg. Bonæ fidei* 48. *ff. de acquir. rer. domin. verſ. illud ad factum pertinet, an quis bona, vel mala fide poſſideat, Voet commentar. ad Pandect lib.* 41. *tit.* 1. §. 29. *Roman. conſ.* 412. *verſic. nunc ergo videndum, De Luc. de uſur. diſc.* 30. *in fin. Peregrin. de Fideicomm. art.* 49. *num.* 109. *& 114. Duran. deciſ.* 327. *num.* 3. *& 4. & poſt Cenc. de Cenſib. deciſ.* 293. *num.* 1. *& ſeq. Criſp. deciſ.* 508. *num.* 17. *cor. Mo. lin. deciſ.* 1127. *num.* 8. *& 9.* talmentechè nulla opera tuttociò, che di ragione foſſe diverſamente determinabile da ciò, che giuſtamente potè credere, ed opinare il Poſſeſſore o ſia quello, che di fatto percipè i frutti §. *ſi quis a non Domino Inſtit. de rer. diviſ. Leg. ſi quis bonorum* 23. *ff. de legat.* 1. *Leg. ſi quis ſervo* 84. *ff. de legat.* 2. *Rocc. diſput. Iur. cap.* 47. *num.* 62. *Altograd. controv.* 46. *num* 17. *& ſeqq. Garz. de expenſ. cap.* 23. *num.* 11. *& ſeqq. Bardellon. conſ.* 25. *num.* 49. *Ludoviſ. deciſ.* 74. *num.* 5. *& in Adnot. ad eamd. Rot. Roman. dec.* 320. *num.* 2. *par.* 2. *tom.* 1. *recent. & cor. Kaunitz. deciſ.* 171. *num.* 6. *& poſt Cenc. de Cenſib. deciſ.* 293. *num.* 5. *& ſeqq.* e nella *Romana Reſtitutionis fructuum* 16 *Maii* 1732. *coram Sanctiſſimo Domino noſtro Papa Clemente XIII.* fra le ſue modernamente ſtampate in ordine la *deciſ.* 57. *num.* 1. *tom.* 1. *verſic.* „ Poſ„ ſeſſor enim bonæ fidei fructus lucratur etiam ex re aliena do„ nec legitime fuerit conſtitutus in mala fide, ut ſunt Iura ex„ preſſa. Poſſeſſio quippe cum bona fide ad hunc effectum refu„ fionis fructuum habetur quaſi pro Dominio, iuxta litteram „ *Textus in Leg. qui fuit* 25. §. 1. *ff. de uſur. L. bona fides* 178. „ *ff. de regul. Iur.* „ con molti altri riferiti e ſeguitati nella *Florentina Legati ſuper fructibus diei* 19. *Iulii* 1724. *av. il Sig. Audit. Gori* §. *imo ex tali litis conteſtatione.*

Perloche è ſtato ricevuto comunemente da' Tribunali, e in ſpecie dalla *Rota Romana*, e dalla *Rota Fiorentina*, che ad oggetto di obbligare il Reo, e Poſſeſſore alla reſtituzione de' frutti, oltre alla introduzione del Giudizio, che naſce dalla legittima produzione del Libello, e Domanda, per cui il Reo medeſimo baſtantemente comprende la pretenſione dell' Attore, ſi ricerchi l' iſtruzione del Giudizio medeſimo, quale ſi fa colla produzione de' Documenti, per mezzo de' quali venendo il Reo in cognizione delle ragioni competenti all' Attore, e conſeguentemente dell' ingiuſtizia del proprio Poſſeſſo, e dell' inſuſſiſtenza del Titolo, con il quale ha poſſeduto, ceſſi in eſſo quella buona fede, per la quale ha potuto fino a quel tempo

fa-

Digitized by Google

far propri colla consunzione i frutti di un fondo appartenente all' Attore, e perciò nasca l' obbligo di restituire in caso di succumbenza, quei frutti, che dopo il tempo di una tale introduzione, ed istruzione di Giudizio egli sia per raccorre, e consumare, *Leg. bonæ fidei* 48. §. *in contrarium ff. de acquir. rer. domin. Paul. de Castro in L. si fundum Cod. de rei vindicat. Dec. in L. Iulianum* §. *fructus, notat.* 2. *ff. de legat. Bartol. in Leg. si fundum num.* 8. *&* 9. *Cod. de rei vindicat. Garz. de expens. cap.* 23. *num.* 13. *&* 14. *Torr. variar. tom.* 2. *tit.* 12. *in Miscell. par.* 1. *quæst.* 4. *num.* 17. *& seqq. & num.* 24 *Rot. coram Molin. decis.* 45. *num.* 21. *& decis.* 59. *num.* 1. *& seqq. coram Ansald. decis.* 443. *num.* 6. *&* 11. *& decis.* 361. *num.* 1 *& per tot.* e magistralmente la *Rota Nostra in Florentina Legati super fructibus* 19. *Iulii* 1724. §. *hinc ad examen, & per tot. coram Audit. Gori, & in Florentia Fideicommissi de Generottis super fructibus* 12. *Septembris* 1742. §. 3. *& seqq. cor. bo. me. D. Advocato Gioja, aliique adducti per Bonfin. de Iur. Fideicomm. disput.* 91. *num.* 43. *&* 44. *De Comit. in addit. ad decis. Rot. Florent.* 31. *num.* 6. *& seq. & num.* 23. e nella *Marradien. Fideicommissi super fructibus* 30. *Septembris* 1754. §. 2. *e art.* 2. §. 39. 40. *e* 41. *& seqq. avanti l' Illustriss. Signor Auditore Marco Filippo Bonfini.*

Quindi è, che si reputa necessario distinguere opportunamente, quali sieno quei Documenti, che si reputano bastanti ad un tale effetto. Questi, altri non sono, che quelli, da' quali il Giudice può dedurre una prova bastante degli Estremi necessarj a concludere l' intenzione dell' Attore, ed a giustificare l' Azione dal medesimo intentata, presumendosi, che da quelle medesime prove il Reo sia venuto, o dovesse ragionevolmente venire in cognizione dell' insussistenza del Titolo, con il quale possiede, ed in conseguenza, che fin d' allora sia in esso cessata la buona fede, *Card. De Luca de Iudic. disc.* 39. *sub num.* 14. *Bonfin. de Iur. Fideicom. disput.* 91. *num.* 43. *Rota cor. Herrer. decis.* 196. *num.* 4. *& decis.* 226. *num.* 1. *cor. Ansald. decis.* 561. *num.* 5. *e* 6. *la Rota Nostra nella citata Marradien. Fideicomm. super fructibus* 30. *Settembre* 1754. §. 40. *avanti l' Illustriss. Sig. Audit. Marco Filippo Bonfini.*

Per decidere poi della sufficienza de' Documenti prodotti, e distinguere, se i medesimi fossero bastanti a dimostrare la giustizia dell' azione intentata, si attende l' esito della Causa, quale terminando favorevolmente all' Attore, siccome è chiaro, che hanno persuaso il Giudice in favore del medesimo, così

Digitized by Google

si arguisce, che dovessero nel giorno stesso della loro produzione cagionare un forte sospetto nel Reo convenuto, onde cessar dovesse nel medesimo la buona fede necessaria per l' acquisto irretrattabile de' frutti, *Rom. cons.* 545. *num.* 27. *Nat. cons.* 535. *num.* 14. *& seqq. Surd. cons.* 268. *num.* 31. *e* 32. *Rot. cor. Arguell. decis.* 113 *num.* 3. *&* 4. *post Card. de Luc. in Mantiss. decis.* 29. *num.* 6. *tit.* 7. *cor. Ansald. decis.* 561. *num.* 18. *cor. Herver. decis.* 196. *num.* 9. *& decis.* 226. *num.* 2. *cor. Lancett. decis.* 889. *num.* 6. *cor. Crispo decis.* 33. *num.* 4. *& dec.* 389. *num.* 1. *& cor. Falconer. tit. de usur. decis.* 3. *num.* 8.

In caso poi, che si vedino in tempi distinti fatte dall' Attore diverse produzioni, deve in primo luogo osservarsi, se la prima fosse bastante a riportar la vittoria, oppure non essendo a ciò sufficiente la prima produzione, deva la vittoria dell' Attore necessariamente referirsi all' ultima produzione. In questo secondo caso dall' ultimo tempo solamente principia l' obbligazione della restituzione de' frutti, quale all' incontro desume il suo principio dal giorno della prima produzione, qualora quella si conosca bastantemente provare tutti gli estremi necessari del Giudizio promosso, *Ansald. in addit. ad decis.* 98. *num.* 36. „ ivi „ hinc proinde si Iuta prius producta non erant ex „ se sufficientia ad obtinendam victoriam pro causanda in Reo „ mala fide, obligatio restituendi fructus incipit dumtaxat a die „ secundæ, tertiæ, vel quartæ productionis, & in substantia a „ die, qua fuerunt producta Iura necessaria Actoris pro consequenda victoria, quæque ideirco erant productiva veræ malæ „ fidei „ *De Comit. in Addit. ad decis. Rotæ Florentinæ decis.* 31. *num.* 32. *Rot. cor. Crispo dec.* 33. *sub num.* 5. *in Aventionen. seu Cavallicen. Immissionis super fructibus Prædii la Gran Bastide* 27. *Iunii* 1749. §. 6. *cor. cl. me. Eminent. Dom. meo Card. Caprara Iuniore, Rota Nostra in dicta Marradien. Fideicommissi super fructibus* 30. *Settembre* 1754. §. 42. *avanti l' Illustriss. Sig. Auditore Marco Filippo Bonfini.*

Senza che per evitare la forza di tali sicurissime Teoriche giovi il ricorrere alla convenzione dell' anno 1735. in cui fu detto, che i Signori Alamanni avrebbero tenuto conto distinto, e separato de' frutti, e rendite per starne a conto, e quelli restituire con i medesimi Effetti, quando venga ciò dichiarato. Sì perchè tali parole non contengono in loro stesse veruna promessa pura, ed assoluta, ma soltanto condizionale; si perchè sono relative al solo Podere di *Gramignato*, o sia *della Rotta*; sì perchè non sono capaci ad indurre la mala fede ne' Possessori

fori; sì perchè finalmente hanno prodotto il loro effetto, ed hanno sciolti i Promissori da qualunque obbligazione per le dichiarazioni dell' Arbitro seguite negli anni 1737. e 1738.

§ I.

Siccome non si presume che uno voglia obbligarsi con animo di novare, e di alterare la disposizione delle Leggi, *Bald. cons.* 329. *num.* 1. *versic. ex adverso lib.* 1. *Surd. cons.* 34. *num.* 34. *Thomat. decis.* 23. *num.* 73. *Rot. decis.* 392. *n.* 3. *part.* 1. *& decis.* 44. *num.* 14. *part.* 9. *rec. cor. Dunozzet. Iun. decis.* 620. *num* 6. *cor. Cerr. decis.* 38. *num.* 14. *post Constantin. ad statut. Urbis decis.* 96. *num.* 14. ma sempre coerentemente alla natura dell' Atto, alla disposizione delle Leggi, e in quanto il Promissore potesse essere di ragione obbligato, *Leg. si stipulatus* 4. *ff. de usuris Mantic. de tacit. & ambig. convent. lib.* 3. *tit.* 7. *num.* 18. *&* 19. *Cyriac. contr.* 458. *num.* 6. *& seq. Roland. de lucr. Dot. quæst.* 37. *num.* 6. *& seq. Surd. decis.* 132. *num.* 21. *& seqq. Thomat. decis.* 23. *num.* 74. *Afflict. decis.* 399. *num.* 13. *Torr. var. quæst. tom.* 2. *tit.* 2. *quæst.* 7. *num.* 27. *Rot. cor. Cerr. decis.* 38. *num.* 14. *&* 15. *post Costantin. ad statut. Urb. decis.* 97. *num.* 23. *cor. Benincas. decis.* 146. *num.* 5. *&* 6. *& cor. Bichio decis.* 89. *nnm.* 1. *&* 2. „ ivi „ quia promittens aliquid solvere promisisse intelligitur quatenus de iure teneatur. „

Ne segue da ciò, che qualora non si legga manifestamente un obbligazione pura, ed assoluta di restituire i frutti dall' anno 1735. non si deva recedere dalle teoriche sopra premesse, secondo le quali il Possessore di buona fede non deve restituire i frutti se non dal giorno, in cui colla produzione de' Documenti, non si mostri vizioso, ed illegitimo il di lui Possesso, come bene esaminando l' indole, e la natura regolare delle promesse riflettono il *Surd. consil.* 34. *num.* 35. *Torr. variar. Iur. quæst. tom.* 1. *tit.* 2. *quæst.* 7. *num.* 31. *Rot. decis.* 44. *num.* 14. *&* 15. *part.* 9. *recent. & cor. Cerr. decis.* 38. *num.* 14. *&* 15. ove, che ciò procede benchè convenisse alquanto impropriare, o ristringere il materiale significato delle parole.

Tanto è lontano nel caso nostro, che la Parte avversa possa provare la promessa restituzione de' frutti pura, ed assoluta dall' anno 1735. prima, che fossero prodotti i Recapiti induttivi la mala fede nei Possessori, che anzi questa, o si esclude, o si dimostra condizionale dalla lettera stessa della scritta o-

Digitized by Google

biettata in contrario; poichè distinguendo l' obbligo di tenere il conto distinto, e separato dei frutti, e rendite, che fu assunto dai Signori Alamanni dall' obbligo di restituire i medesimi, quanto è certo, ed assoluto il primo relativamente al fondo certo fedecommisso, altrettanto rimane incerto, e condizionato il secondo per quelle parole, colle quali si rimessero le Parti alla futura dichiarazione „ ivi „ e quegli restituire „ assieme con i medesimi effetti, quando venga ciò dichiarato „ parole, che lungi dall' alterare, o novare la disposizione di ragione, dimostrano all' opposto non aver le Parti voluto recedere dalla medesima, ma averla per lo contrario dedotta in Patto per esserſi rimesse alla pronunzia, o del Giudice, ò dell' Arbitro, come dopo il *Bartolo*, l'*Aretino*, ed altri Dottori ferma il *Mantic. de tacit. & ambig. lib. 2. tit. 1. num. 45.* „ ivi „ & si aliqua promissio facta fuerit sub conditione, si a„ liquod constiterit sane intelligitur si a Iudice fuerit declara„ tum; nam debet constare, & declarari, nec intelligitur decla„ ratum nisi sit lata sententia, *Aret. &c.* itaque ad officium iu„ dicis pertinet contractum interpretari *Bartolus &c.* „ e pienamente la *Rota Romana in Spoletana Hereditatis, & fructuum 12. Maii 1741. per tot. cor. Peralta.*

Non poteva poi esser dichiarata per giustizia da verun Giudice la restituzione dei frutti, prima della produzione dei Documenti giustificanti tutti i necessari estremi, ed in ſpecie nel concorso della mancanza totale della prova *dell' identità* dei beni, senza la quale niente suffraga per condannare il Possessore ai frutti, nè la notizia del fedecommisso, nè la domanda del fedecommissario sostituto, come in punto decise la *Rot. cor. Anfald. dec. 98. n. 28.* „ ivi „ nam accidit quotidie, quod „ ex. gr. hæres hæredis gravati sciat, quod bona relicta per e„ius Auctorem sint obnoxia Fideicommisso, & tamen nisi Fi„deicommissarius producat in actis testamentum, vel contractum, „ a quo resultet tale Fideicommissum non nascitur obligatio re„stitutionis fructuum, quia sicut a principio potuit predictus „ hæres hæredis gravati facere fructus suos ex simplici negligen„tia, vel non petitione Fideicommissarii, ita non obstante pe„titione, seu contestatione litis postmodum facta, potuit Reus „ dubitare, seu credere, quod idem Fideicommissum forte re„vera non adesset, quodque non forent bona, quæ petuntur „ IDENTIFICE ILLA SUPER QUIBUS CADEBAT FIDEICOMMISSUM ec. un„de requiritur actualis, & specifica productio Testamenti, alio„rumque iurium inducentium malam fidem. „

E MA-

E MAGISTRALMETE dopo molti concordanti la ſteſſa *Rota in Viterbien. immiſſionis ſuper fructibus 28. Martii 1746. cor. bo. me. Lana.* §. 3. 4. 5. & 6 „ ivi „ Quo enim ad primam inſpe-
„ ctionem omni iure cenſuerunt Domini fructus eſſe debitos a
„ die 27. *Novembris* 1743: Certi quippe iuris eſt, quod ad ef-
„ fectum inducendi in Poſſeſſore Reo convento malam fidem
„ præſeferentem reſtitutionem fructuum, ſatis non eſt *interpella-*
„ *tio*, ſeu *monitorii præſentatio*, illiuſque in actis reproductio, ni-
„ ſi una ſimul cum monitorio producantur iura omnia bonum
„ ius actoris, & identitatem Bonorum comprobantia, ut ita Reus
„ conventus certior reddatur rem poſſeſſam ad ſe non ſpectare,
„ *Garz. de expenſ. & meliorat. cap. 6. a n. 3. ad 6. & cap. 23.*
„ *num. 14 Torr. variar. quæſt. Iur. tom. 2. tit. 12. in Miſcell.*
„ *part. 1. quæſt. 4. num 17. & ſeq. et ſignanter n. 24. Ca-*
„ *fyc. Latr. deciſ. 65. a num. 4. ad 12. Rot. deciſ. 265. num. 5.*
„ *part. 17. & deciſ. 226. num. 3. & per tot. part. 18. tom. 1.*
„ *recent.* cum aliis recollectis in *Ferrarienſ. Bonorum quoad fru-*
„ *ctus ſuper reſtitutione in integrum 6. Maii* 1743. §. 5. *cor. R.*
„ *P. D. Molino.*

„ POTISSIME quia in hypoteſi animadverſum fuit, quod tam
„ Margharita Angela, quam Domus Expoſitorum illius hæres
„ ante dictum tempus anni 1743. erant in poſitiva bona fide,
„ dum Ioſeph Franceſchini Pater Philippi Actoris antiquum im-
„ miſſionis iudicium ab eo intentatum de anno 1696. penitus
„ deſervit dum uſque ad mortem ſequutam de anno 1717. ſem-
„ per ſiluit; ex hoc enim diuturno ſilentio, nedum excludeba-
„ tur mala fides in Poſſeſſore, verum etiam ipſe in poſitiva bo-
„ na fide reponebatur, cum Margharita veriſimiliter credere po-
„ tuerit, quod Actor ex deficientia probationum a lite recedere
„ voluiſſet, ut advertit *Rot. deciſ. 1207. num. 4. & deciſ. 1800.*
„ *num. 8. cor. Seraphim & in dicta Ferrarienſ. Bonorum cor. R. P.*
„ *D. Molino.*

„ UNDE cum in facto conſtet, quod iura, & Documenta
„ præſeferentia IDENTITATEM dictarum ſalmarum quinquaginta
„ Terrarum, non fuerunt per Philippum Actorem producta, niſi
„ ſub die 27. *Novembris* 1743. de plano proinde ſequebatur,
„ quod Domus Expoſitorum, non niſi ab ipſa die erat ad reſti-
„ tutionem fructuum condemnanda, dum ab eo dumtaxat tem-
„ pore conſtituta dici poterat in mala fide, mediante ſcientia,
„ quam ab illa die habuerat, quod dicta terrarum quantitas ad
„ ſe non ſpectabat, ut præter auctoritates ſuperius citatas in §.
„ *Quo enim*, firmavit *Rot. in Eugubina Immiſſionis ſuper fructibus*

3. *Iu-*

„ 3. *Iulii* 1724. §. *cum etiam cor. Ratto*, & prosequitur dicta *de-*
„ *cis. Ferrarien. Bonorum* §. 9. „

„ Neque hæc huiusmodi scientia productiva malæ fidei in-
„ duci poterat de anno 1733. quo fuit per Philippum Actorem
„ introductum novum iudicium immissionis, & una simul pro-
„ ductum Testamentum Laurentii Fideicommittentis, quia ex il-
„ lius productione, nil aliud deduci poterat, quam scientia exi-
„ stentiæ Fideicommissi, & vocationis Philippi, numquam au-
„ tem, quod Domus Expositorum scire posset dictarum terrarum
„ QUANTITATEM AB EA POSSESSAM NON ESSE SUAM, dum idipsum
„ ex dicto Testamento producto nullatenus resultabat, & per
„ consequens restitutio fructuum, non erat a dicto anno 1733.
„ factæ productionis Testamenti dimetienda, sed ab anno dum-
„ taxat 1743. quo per Actorem fuerunt producta iura, ex qui-
„ bus memorata Domus Expositorum certior reddebatur prædi-
„ ctas terras ad se non spectare, ut in puncto dixit *Rot. in*
„ *Terracinen. Immissionis super fructibus* 11. *Iun.* 1746. §. *absque*
„ *eo quod R. P. D. meo Bussio.* „

Se dunque senza la produzione de' Recapiti, e senza la prova dell' Identità de' Beni non poteva dichiararsi la restituzione de' frutti; se i Signori Alamanni promessero soltanto di restituirgli, *quando fosse ciò dichiarato*, è forza il concludere in tali circostanze, che essi non promessero puramente la restituzione dei frutti, ma bensì condizionatamente, e con espressa relazione alla futura dichiarazione giudiciale, la quale non poteva nascere, se non dal giorno della produzione de' recapiti, *Angel. Ubald. in Leg. qui Romæ* §. *Augerius num.* 1. *ff. de verbor. obligat. Gaspar Mans. ad institut. tit. de verb. obligat. ad* §. *sub conditione num.* 4. *Rot. Rom. in recent. decis.* 567. *num.* 1. *part.* 3. *versic.* „ et sic cum solutio sit collata in „ futurum eventum est conditionalis „ così esigendo i Canoni della retta interpretazione delle promesse, *L. cum de indebito* 5. *ff. de probat. Leg. in bello* 12. *ff. de captivis Alexand. cons.* 113. *sub num.* 8. *lib.* 1.. *Cyriac. controv. forens.* 278. *num.* 4. *&* 70. *Rot. Rom. decis.* 68. *num.* 22. *&* 23. *part.* 6. *recent. &* *decis.* 19. *num.* 15. *part.* 19. *tom.* 1. *vers.* „ & in dubio om-
„ nis interpretatio est sumenda ad excludendam obligationem „
in Mantis. ad de Luc. lib. 6. *tit. de dot. decis.* 5. *num.* 13. *cor. Falconer. tit. de Legat. decis.* 2. *num.* 11. *versic.* „ nec
„ obligatio multiplicanda est, vel ex consequentiis argui, & ex-
„ tendi, cum sit stricte intelligenda. „

Così richiedendo il favore, e la preferenza, che in caso di qualunque

que perpleſſità, e dubbiezza le leggi accordano ai Promiſſori, giuſta i *Teſti in L. cum quæritur 26. ff. de reb. dub. & Leg. quidquid adſtringendæ ff. de verb. obligat.* „ ivi „ ac fere ſecundum promiſſorem interpretamur, quia ſtipulatori liberum fuit „ verba late concipere „ *Menoch. conſ. 416. n. 19. verſic.* „ et „ in pactis conventionibus, & contractibus quando verba ſunt „ generalia & obſcura, ſemper interpretatio debet fieri contra „ illum, ad cuius commodum, & utilitatem pactum ipſum fa„ ctum fuit, non attendendo quis proferat verba pacti, ita e„ gregie tradit *Alber &c.* Cum ergo hoc pactum factum ſit ad „ commodum, & utilitatem Dominæ Blanchæ contra eam eſt „ interpretandum, tum maxime quia in eo intentionem ſuam „ fundat „ *de Valent. de contract. vot. 48. num. 59. Rot. cor. Emerix. Iun. deciſ. 934. num. 6. & cor. Falconer. tit. de locat. & conduct. dec. 2. num. 11. Rota noſtra in Florentina pecuniaria 25. Februarii 1736. §. concioſiachè avanti l' Illuſtriſſimo Signor Auditor Bizzarrini.*

E così finalmente richiedendo l'aſſurdo, e l'inverisimile, che ſi incontrerebbe dicendo, che i Signori Alamanni ſi voleſſero obbligare a più di quello, che potevano eſſere per giuſtizia aſtretti, ſecondo la natura dell'azione del fedecommiſſario ſoſtituto, contro la regola del *teſto in Leg. ſi ſtipulatus 4. ff. de uſur.* „ ivi „ quia non eſt verisimile plus venditorem promiſiſſe, quam iudicio empti præſtare compelleretur „ *Mantic. de tacit. & ambig. convent. lib. 3. tit 7. num. 19. Roland. de lucr. dot. quæſt. 37. num. 6. & ſeq. Surd. dec. 132. num. 21. & ſeq. Thomat. deciſ 23. num. 74. Torr. variar. iuris quæſt. tom. 1. tit. 2. quæſt 7. num. 27. Rot. poſt Conſtantin. ad ſtatut. Urb. deciſ. 97. num. 23.*

§. II.

Nei patti e nelle convenzioni, dovendoſi attendere più la ſoſtanza, e la vera intenzione delle Parti, che la corteccia delle parole, e il materiale ſuono delle medeſime, *Leg. in conventionibus 219. ff. de verbor. ſignificat. Leg. fin. Cod. quæ res pignor. oblig. poſſ. Cyriac. controv. 478. num. 18. & ſeq. Theſaur. queſt. forenſ. lib. 2. queſt. 60. num. 2. Mantic. de tacit. & ambig. convent. lib. 2. tit. 7. per tot. de Luc. de donat. diſc. 8. num. 21. Rot. cor. Burat. deciſ. 113. num. 7. & cor. Merlin deciſ. 692. num. 46. Caſareg. de commerc. diſc. 63. n. 12. Valent. de contract. vot. 38. num. 49.*

Passa quindi per regola, che non possa darsi al patto interpretazione più sicura di quella, che nasce dalla posterior dichiarazione dei Pacisceenti medesimi, *Mans. conf.* 488. *n.* 22. *Rot. in rec. dec.* 365. *n.* 14. *par.* 9. *tom.* 2. *& dec.* 386. *n.* 2. *par.* 16. *& in Florent. Hypotheca* 14. *Decembris* 1744. §. *ultim. cor. Illustriss. Domino Auditore Ioanne Meoli & in Florentina Fideicommissi conventionalis* 29. *Septembris* 1750. §. 34. *coram Illustriss. Domino Auditore Iosepho Bizzarrini*; si perchè giusta gli elementarj principj, i fatti successivi ottimamente spiegano i fatti precedenti, *Mandell. Alb. conf.* 34. *n.* 7. *& conf.* 74. *n.* 8. *& conf.* 289. *n.* 10. *Mans. conf.* 488. *n.* 22. *vers.* „ posterius enim factum declarat quid prius actum, iuxta vulgares „ regulas „ *Rot. in rec. dec.* 365 *num.* 14. *par.* 9. *tom.* 2. *dec.* 386. *n.* 2. *par.* 16. *cor. Molin. dec.* 708. *n.* 28. *tom.* 3. *par.* 1: Si perchè il modo dell' esecuzione dimostra la natura, e la qualità della convenzione, *Leg Aurelius* §. *Testamentum ff. de liberat. legat. Bald. in L. final. num.* 1. *Cod. arbitr. Tutel. Angel. conf.* 128. *n.* 13. *& seqq. Barbos. axiom.* 12. *n.* 1. *&* 3. *Urceol. de transact quæst.* 45. *n.* 25. *Surd. dec.* 185. *n.* 18. *Rot. in rec. dec.* 228. *n.* 7. *&* 8. *par.* 8. *& dec.* 44. *n.* 6. *par.* 9. *& dec.* 131. *n.* 3. *par* 19. *& cor. Eminentiss. Crescentio dec.* 363. *num.* 28. *tom.* 4. *Rot. Lucen. apud Palm. dec.* 403. *n.* 28. *Rot. Florentina in Aretina Donationis* 12. *Septembris* 1711. §. *Quoniam cor. bon. mem. Auditore Francisco Antonio Bonfini, & in Florentina, seu Bononien. Successionis* 21. *Augusti* 1737. §. *deficit cor. bon. mem. Auditore Hieronimo Finetti*.

Applicando la tesi all' Ipotesi, noi abbiamo in fatto, che l' istesse persone, che celebrarono la scritta dell' anno 1735. dichiararono posteriormente colle parole, e coi fatti di aver solamente inteso di comprendere sotto la dispositiva di essa risguardante i Beni Fedecommissi promiscuati, e confusi con i Beni livellarj di San Gervasio, quei soli appezzamenti di Terra, che affieme uniti formavano il Podere della *Rotta*, o sia *Gramignaio*; dalchè ne succede, che a questo solo debba referirsi quel tanto, che si vede pattuito in rapporto alla futura dichiarazione circa i frutti da restituirsi, senza che detto patto possa estendersi ai Pezzi di terra, che ora si domandano, secondo i *Testi in L. quidquid adstringendæ obligationis* 95. *ff. de verb. obligat. Leg. si ita stipulatus* §. *Chrisogonus in fin. ff. cod. L. si cum dotem* 22. *in princip. ff. solut. matrimon. L. veteribus ff. de pactis L. semper in obscuris ff. de regul. iur. & in Romana Pecuniaria* 14. *Maii* 1751. §. 16. *cor. R. P. D. Figueroa*.

La

Digitized by Google

La verità del noſtro aſsunto manifeſtamente ſi prova ponderando le circoſtanze de' fatti, che abbiamo opportunamente premeſſe in principio. Imperciocchè, ſe ſi parla dei Signori Alamanni è certo, che i medeſimi ne' loro libri domeſtici in eſecuzione del convenuto tennero il conto diſtinto, e ſeparato de' frutti, e rendite del ſolo Podere della *Rotta*, o ſia *Gramignato*, le quali ſucceſſivamente imputarono nel loro credito, con che vennero a dichiarare la loro intenzione, e la loro volontà avuta fin da principio nella celebrazione della fatta convenzione; eſsendo indubitato di ragione, che dalla ſcritturazione de' libri reſulta una manifeſta dimoſtrazione dell' intenzione di chi gli ha ſcritti, come provano in termini di libri di Azienda, *Genua de Scriptur. privat. lib. 1. quæſt. 4. n. 84. & ſeqq. Bonden. collect. Legal. 43 n. 201. vol. 2. Acciolin. reſolut. 118. n. 1. Spad. conſ. 22. n. 10. tom. 3. Rot. cor. Merlin. dec. 687. n. 20. cor. cl. mem. Card. Falconcrio tit. de Miſcell. dec. 30. n. 5. & 7. la Rot. Lucen. penes Palm. dec. 222. n. 27. la Rot. noſtra in Florentina Reductionis Aſſectus 14. Auguſti 1730. §. & fortius cor. DD. Auditorib. Neri Badia, Philippo Luci, Ioſepho Caſaregi, Hyeronimo Finetti Relatore, e nella Florentina Fideicommiſſi de Generottis ſuper liquidatione 19 Octobris 1746. §. Cominciando avanti l' Illuſtriſs. Signor Auditor Franceſ-Agnini*, equivalendo la Scritturazione de' libri, benchè fatta da Miniſtri ad una vera, e propria confeſſione, *Alexand. conſ. 186. n. 5. lib. 2. Maſcard. de probat. concl. 977. n. 1. & ſeqq. Anſald. de Commerc. diſc. general. n. 160. Rot. cor. Molin. deciſ. 105. num. 6. la Rota Noſtra in Florentina Pecuniaria 11. Settembre 1741. §. riflettendo, avanti l' Illuſtriſs. Sig. Audit. Marco Filippo Bonfini*, ove i concordanti.

Se poi ſi parla de' Tutori del Sig. Conte Paolo Rucellai, che furono gli altri Paciſcenti, la loro volontà uniforme a quella de' Signori Alamanni, ſi dimoſtra non ſolo da' fatti negativi, e dal loro ſilenzio nel non aver domandata l' immiſſione in altri Beni, ſe non in quelli componenti il Podere della *Rotta*, o ſia *Gramignajo*, ma ancora ſi convince dall' eſpreſſa loro confeſſione giudiciale contenuta nella Domanda del dì 5. Ottobre 1737. „ivi „ A RISERVA DI UN PODERE DETTO DELLA ROTTA DETTO SIG. SENATORE SI COMPIACQUE DI RILASCIARE AMICHEVOLMENTE TUTTI GLI ALTRI EFFETTI RITENENDO QUELLO PER CAUSA DELLE PRETENSIONI FIN D' ALLORA PROMOSSE D'AVANTI VS. ILLUSTRISS., COME DI FATTO ANCHE ATTUALMENTE RITIENE NON ESSENDOSI VENUTI ALLA LIQUIDAZIONE DE' CONTI „

QUEL-

Questa confessione poi fatta da quelle stesse persone, che furono sollecite di riportare la mentovata convenzione, ognun vede, che toglie qualunque immaginabile controversia, *Leg. generaliter*, *Cod. de non numerata pecunia*, *Rot. cor. Ubald. decis. 73. num. 2. cor. Beninca. dec. 176. num. 6. in Hortana Silvarum 25. Februarii 1701. §. prædictis*, *cor. Muto*, *Rota Nostra in Florentina seu Bononien. Successionis 21. Augusti 1737. §. absque*, *cor. bo. me. Finetti*, perchè essa opera l' effetto di spiegare la genuina volontà avuta nell' Atto precedente, di cui si reputa una parte integrale, e al principio del quale per operazione della Legge si retrotrae, come precisamente parlando della forza della posterior dichiarazione insegnano *De Luc. de dot. disc. 155. num. 11. versic. item in continenti dicitur*, *Rot cor. Bicb. dec. 99. n. 10. & 11. cor. Beninca. dec. 260. num. 1. & cor. Merlin. dec. 555. num. 1. & seqq.* e più volte ha deciso la *Rot. Nostra*, e in specie nella *Florentina Litterarum Cambii 30. Decembris 1736. §. & quamquam*, *cor. Auditore Philippo Rota*, *e nella Biturgien Pacti reversivi 15. Ianuarii 1742. §. l' essere*, *avanti l' Illustriss. Signor Audit. Bizzarrini* „ ivi „ perchè essendo natura della dichiarazione di non alterar punto il dichiarato, ma solo di spiegare, „ e mettere più in luce quello, che già è in origine nella disposizione dichiarata, *Leg. adeo ff. de acquirend. rer. domin. de Luc. de dot. disc. 155. sub num. 11. versic. qui enim declarat*, è lo stesso, che la disposizione fatta dopo sia stata fatta fin da principio, ed a quello si retrotrae per disposizione di ragione, *De Luc. &c.* „ *e nella* Decisione confermatoria del dì 3. *Febbraio* 1750. §. *adeoque & seqq. avanti l' Illustriss. Sig. Assessore Cosimo Ulivelli*, e nella *Casemen. Retractus 30. Martii* 1742. §. *& altera*, *avanti l' Illustriss. Sig. Audit. Francesco Agnini*, *e nella Florentina Hypothecæ 14. Decembris* 1734. §. *ultim. avanti l' Illustrissimo Sig. Audit. Meoli*, *e nella Florentina Reintegrationis 30. Martii* 1751. §. 57. *avanti l' Illustrissimo Signore Audit. Marco Filippo Bonfini*.

Più fortemente perchè la riferita confessione giudiciale circa il vero spirito della Scritta dell' anno 1735, si vede amministicolata dagli atti, e dall' esito del Giudizio Arbitramentale agitatosi tra i Pacisenti medesimi, negli anni 1737., e 1738. perlochè si rende tanto più valutabile, *Angel. de confess. lib. 30. quæst. 1. n. 47. Altograd. cons. 18. n. 37. & cons. 19. n. 6. & seqq. tom. 1. Gratian. discept. forens. cap. 362. n. 18. De Luc. de dot. disc. 87. n. 5. & de iurepatronat. disc. 22. sub n. 9. Rot. cor. Merlin. dec. 530. n. 5. & dec. 72. n. 6. cor. Bicb. dec.*

Digitized by Google

dec. 215. *n.* 13. *cor. Roxaſ. Rot. Florentin. in Caſcinen. Retractus diei* 31. *Martii* 1742. §. *& altera cor. Illuſtriſs. D. Auditore Agnini*; Mentre è coſtante di fatto, che ne' due Lodi proferiti dal Signor Auditor Mormorai non ſi parla ſe non del Podere di *Gramignaio*, come quello, che era ſtato il ſoggetto della retenzione ottenuta dalla Caſa Alamanni, e deli' immiſſione domandata dal Soſtituto; Quanto poi agli altri Beni, che ora exadverſo ſi domandano non ſe ne fece, nè poteva fare veruna convenzione dalle Parti, nè veruna dichiarazione dall' Arbitro, per non eſſere ſtati noti, nè cogniti di quel tempo, onde la loro incertezza poneva un inſuperabile oſtacolo a poter fare circa di eſſi un patto, e una convenzione per mancanza di volontà dei Paciſcenti, che non ſi può mai portare a contemplare oggetti incogniti, ſecondo l' aſſioma filoſofico, e legale dedotto dal *Teſto in L. Mater ff. de inofic. Teſtament. L.* 23. *ff. de acquir. heredit. Valaſch. conſ.* 197. *num.* 3. *Torr. variar. iur. quæſt. lib* 2. *tit.* 2. *quæſt.* 3. *n.* 11. *Genua de ſcriptur. privat. lib.* 2. *cap.* 2. *num.* 9. *Maſcard. de probat. concl.* 1341. *num.* 16. *Menoch præſumpt.* 66. *num.* 21. *lib.* 3. *Gait. de credit. cap.* 2. *tit.* 6. *num.* 1156. *Adden. ad Buratt. deciſ.* 419. *num.* 14. *Palm. deciſ.* 17. *num.* 3. *Rota Noſtra cor. Accariſ. dec.* 10. *num.* 3. *&* 4. *in Florentina Solutionis pretii Locorum Montium* 31. *Iulii* 1737. §. *& ſi certi, fol.* 15. *cor. bo. me. Auditoribus Manilio Urbani, & Hieronymo Finetti Relatore.*

Una ſicura riprova, che non foſſero contemplati gli altri Beni, de' quali vi era un' oſcurità, ed incertezza, ma ſoltanto il Podere di *Gramignajo* la ſomminiſtra la natura ſpeciale del Patto ſteſſo *di tener conto diſtinto, e ſeparato delle Rendite*. Perchè come mai ſi può tenere un conto diſtinto de' Frutti di Beni, de' quali non ſi sà, nè la quantità, nè la miſura, nè l' identità, e che ſono confuſi, e promiſcuati con Beni di natura diverſa, e che ſpettano ad un diverſo Padrone? Queſta qualità pertanto aggiunta al Patto qualifica, e coarta il medeſimo ai ſoli Beni certi, e cogniti, a' quali conviene la qualità aggiunta, ſenza che poſſa eſtenderſi ai Beni ignoti, a' quali repugna la ſteſſa qualità aggiunta, come per i *Teſti in L. ſi ſervus* 108. §. *qui quinque, Leg. ſi ita Legatum* 65. *in princ. Leg. plane* §. *ſed hoc ita ff. de legat.* 1. fermano *Surd. conſ.* 131. *num.* 24. *&* 25. *& conſ.* 135. *num.* 104. *& ſeqq. Anſald. conſ.* 6. *num.* 38. *Urſell. concl.* 98. *n.* 4. *&* 5. *& concl.* 56. *num.* 208. *Adden. ad Afflict. deciſ.* 106. *num.* 6. *Altograd. conſ.* 16. *num.* 37. *lib.* 2. *Aſtolin. reſolut.* 6. *num.* 30. *& reſolut.* 56. *num.* 5. *Rot. penes Palm. Nep. dec.* 275.

Digitized by Google

num. 17. magiſtralmente *Giuſeppe Averani in vot. deciſ. poſt Scarfanton ad Ceccoperium tom.* 1. *dec.* 59. *num.* 17. *& ſeqq. De Luc. de Feud. deciſ.* 56. *num.* 65. *Bonden. colluct. legal.* 20. *num.* 245. *vol.* 2. *Rot. Roman. in recent. deciſ.* 54 *num.* 3. *&* 4. *par.* 12. *verſic.* „ eſt regula generalis cuiuſvis promiſſionis, quod ſi loquatur cum qualitate certa non habet locum niſi interveniat „ dicta qualitas, ex qua reſtringitur, & declaratur; & quidquid „ in illa omiſſum eſt, re, loco, & tempore habetur pro omiſſo„ *dec.* 54. *num.* 1. *par.* 14. *& deciſ.* 131. *num.* 2. *& ſeqq. par.* 16. *num.* 33 *& ſeqq. & in Romana Livelli ſuper Capitali* 10. *Decembris* 1732. §. *obeſſe, cor. cl. me. Card. Cincio* „ ivi „ cum verba „ generalia determinentur ab adiunctis, & concomitantibus, per „ quæ ad certam ſuam ſpeciem reducuntur „ *Rot. Florentina cor. Venturin. dec.* 5. *num.* 33. *& ſeqq.*

1 QUESTI termini adunque ſi rende del tutto infallibile, che il Sig. Avverſario potrà muover queſtione circa i Frutti de' Beni nuovamente domandati in vigore della *Diſpoſizione della Legge*, cioè dal giorno, che ne avrà provata l' Identita, e la Pertinenza al Fedecommiſso del Sig. Angelo Ruecllai, come oltre i Dottori ſopra allegati fermano *Garz. de Expenſ. cap.* 23. *num.* 13. *e* 14. *Dexsart. deciſ. Sardin.* 10. *per tot. Capic. Latr. deciſ.* 65. *num.* 25. *& ſeqq. Magon. deciſ. Lucen.* 81. *num.* 12. *Rot. Rom. deciſ.* 217. *num* 11. *par.* 14. *recent. e deciſ.* 265. *num.* 5. *& 6. par.* 17. *& deciſ.* 226. *num.* 3. *par.* 17. *& in Monopolitana Immiſſionis ſuper reſolutis, quoad fructus* 9 *Martii* 1750. §. 3. *& ſeqq. cor. Buſſio, & in Carpenctoraclen. Fideicommiſſorum ſuper fructibus* 5. *Maii* 1751. §. 3. *cor. Eminentiſs. Dom. Cardinali Elephantutio*; ma non già potrà pretendere detti Frutti in *vigore di un Patto*, che non parla, nè può parlare di detti Beni, nè delle loro Rendite, come hanno confeſsato apertamente quelle ſteſse Perſone, che celebrarono la medeſima Scritta dell' anno 1735, in vigore di cui exadverſo ſi agita; ſicchè pare, che la preſente diſputa rimanga deciſa colla riſpoſta di *Paolo* Giureconſulto *in Leg.* 1. *ff. de confeſſis* „ ivi „ Nam confeſsus pro Iudicato eſt, „ quia quodammodo ſua ſententia damnatur „ *di cui la Rot. Noſtra in Florentina Pratenſe reintegrationis* 26. *Auguſti* 1738. §. *quæ ſane, cor. Illuſtriſs. Dom. Audit. Marco Philippo Bonfini, & in Marradien. Fideicommiſſi ſuper fructibus* 30. *Septembris* 1754 §. 58. *coram Eodem.*

§ III.

Digitized by Google

§. III.

PResumendosi dalle Leggi in qualunque Posſeſſore la buona fede ſenza biſogno di alcuna eſtrinſeca prova, *L. penult. Cod. de evictionib. Bartol. in Leg.* 1. §. *hoc interdicto num.* 12. *ff. de itiner. actuq. privat. Rot. Roman. in recent. deciſ.* 453. *num.* 10. *part.* 4. *tom.* 1. *verſic.* „ ſufficit quod Dominus „ Princeps alleget bonam fidem, quia præſumitur „ *deciſ.* 642. *num.* 7. *& ſeq. part.* 4. *tom.* 3. *verſic.* „ bona fides præſumi„ tur „ *& deciſ.* 21. *num.* 4. *part.* 14. *verſic.* „ bonam fidem „ quatenus neceſſaria ſit, ſufficit, quod allegetur, cum præſu„ matur. „

Si rende perciò neceſſario a chi pretende i frutti di giuſtificare la mala fede del Poſſeſſore mediante la produzione di tali documenti, per i quali il Reo convenuto „ ad indubiam co„ gnitionem iniuſtæ Poſſeſſionis rei ad ſe minime pertinentis ex„ citetur „ conforme allegata la più vera, e più ricevuta ſentenza dei Dottori con tali parole ſi eſprime la *Florentina Legati ſuper fructibus* 19 *Iun.* 1724. §. *hinc ad examen cor bon. mem. Audit. Franciſco Xaverio Gori*, ove ſoggiungendoſene la ragione, e allegate le più copioſe autorità ſi avverte, che „ quia cum in hoc reſtitutionis fructuum articulo plurimum oper„ retur bona, vel mala fides Poſſeſſoris, ab ea licet ſeſe exime„ re non poſſit Reus poſt indubiam Documentorum productio„ nem, a qua ſenſit in ſe impreſſam malam fidem productivam „ obligationis reſtituendi fructus ex alienis bonis perceptos, li„ beratur tamen, ſi de mala fide non conſtet. „

Or queſta prova della indubitata cognizione dell' ingiuſtizia del Poſſeſſo di Effetti, che non gli appartenevano, non potè certamente reſtare impreſſa nei Signori Alamanni dal patto di tener conto diſtinto, e ſeparato dei frutti, e rendite per reſtituirle *quando ſia dichiarato*, perchè ſiccome nella ſteſſa ſcritta ſi enunciano promiſcuati, e confuſi i Beni fedecommeſſi con i Livellari, e perciò tutto il convenuto ſi fa riſguardare il podere di *Gramignaio*, così mancando all' attore DI QUEL TEMPO i Documenti, e le prove per vindicare gli altri Pezzi di terra, come ſoggetti al Fedecommiſſo, non può neppure eſſer provata nei Poſſeſſori la mala fede, che deve appunto riſultare da quegli ſteſſi recapiti, per i quali ſi convince il buon Gius dell' Attore, *Natt. conſ.* 535. *num.* 14. *& ſeq. Surd. conſ.* 268. *num.* 31. *&* 32. *Rot. cor. Arguell. dec.* 113. *num.* 3. *&*

Digitized by Google

4. *post. Card. de Luc. in Mantiss. decis.* 29. *num.* 6. *tit.* 7. *cor. Ansald. decis.* 561. *num.* 18. *cor. Herrer. decis.* 196. *num.* 9. *& decis.* 226. *num.* 2. *cor. Lancets. decis.* 889. *num.* 6. *cor. Crisp. decis.* 33. *num.* 4. *& decis.* 589. *num.* 1. *& coram Falconer. tit. de usur. dec.* 3. *n.* 8. e magistralmente *la Rot. Fiorentina in Matradiens. Fideicommissi super Fructibus* 30. *Sept.* 1754. §. *Per decider poi avanti l' Illustriss. Sig. Auditore Marco Filippo Bonfini*.

Ed in vero parlando dei Beni, dei quali vi era l' incertezza, e per i quali l' Attore non avea ancora le Prove, e per i quali nessun Giudice poteva al medesimo conceder l' immissione, come mai si può ideare che si potesse tenere un conto distinto, e separato dei loro frutti e rendite? contro il principio infallibile, di cui la *Rota Nostra in Florentina hæreditatis, & separationis bonorum* 30. *Iulii* 1756. §. 55. *cor. bonmem. Auditore Finetti*; come mai può restare impressa l' obligazione di restituire i frutti nel Possessore, quando questi essendo *accessori* alla sorte, o sia al capitale dei beni non possono esser dovuti prima che resti giustificata l' azione di vindicare quei Beni, de' quali i frutti sono un accessione, come in punto avvertì la *la Sacra Rota in Romana Fideicommissi de Avila super fructibus* 2. *Maii* 1698. §. *inconcussum cor. bon. mam. Pio* „ ivi „ quod quidem alia ulterius æque firmissima „ fulcitur ratione, ut scilicet evitetur absurdum, quod obtineant„ tur fructus ab illo, qui obtinere non valuit principale, cuius „ eiusdem sunt accessiones „ *e nella Florentina Legati super fructibus* 19. *Iulii* 1724. *num.* 19. *cor. Auditore Gori versic.* „ alias enim Dominus Eques, qui vigore documenti dubii, & „ controversi obtinere minime potuit prætensum affictum Prædii „ Sancti Sepulchri, quod est principalis res in compartitione, & „ libello petita obtinere potuisset fructus, qui sunt talis Affictus „ accessiones. „

La mancanza dunque della prova d' identità, e dellla certezza de' Beni, che impediva al sostituto ottenerne dal Giudice l' immissione era da per se stessa una ragione del tutto esclusiva della mala fede dei Possessori, i quali non potevano avere la scienza chiara *Rei ad alterum pertinentis*, scienza, che deve nascere da Documenti tanto univoci, chiari, e precisi, che „ VELIT, NOLIT *cogant Reum ad cognoscendam suæ Possessionis iniustitiam* „ conforme colla Dottrina di *Antonio Fabr. in Leg. illud ff. de petit. hæredit.* decise la *d. Florentina Legati super fructibus* 19. *Iulii* 1724. §. *quod. si deficiente cor. Gori*; e senza

la

Digitized by Google

la quale non devono per Giustizia esser condannati i Signori Alamanni alla restituzione dei frutti percetti dall' anno 1735. fino al tempo della produzione de' necessari documenti, *De Marin. resolut. 92. num. 21. lib. 2. Card. de Luc. de Fideicomm. discurs. 185. & discurs. 186. utrobique num. 14. Rot. dec. 326. num. 3. et seq. cor. Duran. decis. 844. num. 5. cor. Merlin. et in Mantiss. ad de Luc. de iudic. decis. 17. §. cum enim.*

Si avvalora la forza del nostro argomento, riflettendo, che quantunque per ipotesi il sostituto avesse nell' anno 1735. mossa la lite, domandando espressamente i Beni in questione, indicando anche tutti i documenti necessari, i quali fossero negli atti dello stesso Tribunale, nientedimeno senza l'attual produzione, il Possessore che non deve esser sollecito di riscontrare le scritture a se contrarie non sarebbe in mala fede, ne dovrebbe restituire i frutti, *Capyc. latr. decis. 65. num. 4. & seq. Rot. cor. Benincas. decis. 186. num. 10. in recent. decis. 265. num. 5. & seq. part. 17.* „ ivi „ non est opus adesse bonam „ fidem, sed satis est abesse malam; causa etiam bestialis excu„ sat a restitutione fructuum, & sufficit opinio etiam erronea „ non solum in facto, sed etiam in iure *Merlin. ec.* ut etiam „ ignorans, nec bonam, nec malam fidem habeat &c. & dubitans „ pro ignorante habetur *Leg. &c.* dubitans rem esse alienam æque „ est in bona fide, sicut is, qui ignorat „ *et dec. 226. sub n. 7. et 8. part. 18. in dicta Romana restitutionis fructuum 11. Iun. 1708. §. hinc non officere cum seq cor. bon. mem. Ansald. et in Rotina Fideicommissi de Severis super fructibus 22. Iunii 1711. §. quo vero et seq. cor. Eod.* c individualmente *cor. Rezzonico decis. 57. num. 22. et 23.* „ ivi „ parique insubsistentia præfati Actores contendebant bonam fidem Antaldi saltem excludi „ ex monitorio, & lite mota contra illum usque de anno 1692. „ ad instantiam Angelæ Mariæ Piervisanæ cum INDICATIONE, RE„ PETITIONE TESTAMENTI EXISTENTIS IN ACTIS EIUSDEM NOTARII; „ sola enim indicatio & repetio Iurium ad hunc effectum non „ sufficit, nisi una simul concurrat ACTUALIS PRODUCTIO; Pos„ sessor enim non tenetur stare indicationi, & scripturas sibi „ contrarias perquirere, adeout cum ex iuribus simpliciter INDICA„ TIS non urgeat illa præsumptio, quod quis inspexerit, & re„ spexerit scripturas effectas de actis, Possessor ob simplicem indi„ cationem ad summum constitutus dici potest in statu MEDIÆ FI„ DEI semper excusantis a fructuum restitutione, *Capyc. ec.* „ *e nella Romana seu Portuen. Tenutarum quoad Palum super Fructibus 15. Febr. 1734. §. 18. cor. clar. mem. Card. Calcagnino.*

E così fu deciso nella *Florentina Legati* 19. *Iulii* 1724. §. *Imo ex tali litis*, *cor. Gori* ove parlandosi della fede media si dice, che „ quod si etiam inter bonam, & malam fidem medium consi„ deretur, per quod bona fides debilitetur, & constituatur in ter„ minis *dubietatis* excludentis tamen positivam malam fidem, in „ tali etiam casu *status medii* (quidquid sit, an detur, nec ne) „ intrat excusatio a fructibus, & titulus etiam invalidus, & pu„ tativus causatus ab errore facti, vel iuris suffragatur Possessori „ *Concisl. ec.* „

E indi al §. *quod adeo verum est* ferma, che „ etiam si Actor „ effectivam documentorum exhibitionem negligendo ea tantum„ modo in libello initiativo INDICAVERIT, enunciando ex. gr. tes„ tamentum cum adnotatione Consulis, Anni, & Notarii, FACI„ LITANDO POSSESSORI VIAM RECOGNOSCENDI EX LOCIS INDICATIS „ SUÆ POSSESSIONIS INIUSTITIAM; tamen quia talis indicatio, non „ inducit necessitatem coactivam in Possessore reperiendi documen„ menta enunciata, illisque tamquam extra mundum existentibus „ & ad pompam indigitatis fidem ahibendi, NEQUE EUM VALET „ OBLIGARE AD RESTITUTIONEM FRUCTUUM A DIE FACTÆ INDICA„ TIONIS, ut advertit, *Marant. ec.*

QUANTO dunque maggiormente procederanno tali regole per escludere nei Signori Alamanni la mala fede nell' anno 1735. rispetto ai Beni ignoti, e incogniti, e promiscuati con i Livellari, quando rispetto a questi il sostituto non ne fece veruna formal domanda, non ne indicò alcun recapito, che ne concludesse la certezza, ne provàse la confinazione, o ne indicasse la misura? Come mai dunque potevano i Signori Alamanni esser certi della mancanza del loro Gius, e come mai poterono contrarre la mala fede sopra Beni del tutto incogniti? giusta ciò che riflettono *Redenasch. conf.* 9. *n.* 170. *Card. de Luc. de Fideicomm. disc.* 186. *num.* 3. *et de indic. disc.* 7. *n.* 15. *et* 16. *et disc.* 29. *num.* 14. *et seq. Palm. allegat.* 191. *num.* 64. *Torr. variar. iur. quæst. tom.* 2. *sit.* 2. *in Miscell. part.* 1. *quæst.* 4. *num.* 17. *et seq. Dexart. decis. Sardin.* 10. *num.* 56. *et seq Caspe. latr. decis.* 65. *dal n.* 4. *al n.* 12.

AGGIUNTO particolarmente il lungo silenzio di trenta anni, nei quali è vissuto il Sig. Conte Paolo Rucellai sostituto, il quale dopo ottenuto per i Lodi del Sig. Audit. Mormorai il Podere *della Rotta*, o sia *Gramignaio*, non ha mai fatta veruna Istanza per conseguire, e vindicare dalla Tenuta di San Gervasio altri Beni come soggetti al Fedecommisso del Sig. Angelo; perlochè si è accresciuta ne' Sigg. Alamanni Rei convenu-

Digitized by Google

nuti, e Poſſeſsori la buona fede, che gli aſsolve dal reſtituire i frutti percetti, *Gloſſ. in Leg. 2. verb. litigator, Cod. de fructib. & lit. expenſ. Rot. cor. Seraphin. deciſ.* 1207. *num.* 4. *deciſ.* 1800. *num.* 8. *cor. Beninceſ. deciſ.* 186. *num.* 11. *cor. Emerix Iun. deciſ.* 1888. *num.* 5. *in Romana Reſtitutionis fructuum* 11. *Iunii* 1708. §. *abſque eo quod, cor. Anſald. & in Romana Legati ſuper Fructibus* 14. *Maii* 1728. §. *quinimo & ſeqq. cor. Millino, et cor. Rezzonico deciſ.* 57. *num.* 29. „ ivi „ altera vero circumſtantia „ promanat, ex quo Angela Pierviſana, quæ dicto anno 1692. „ ſucceſſionis prætenſionem ſub motivo contravventionis excita- „ vit ſuper dicto Fideicommiſso Sebaſtiani Senioris Iudicium „ proſequuta non fuit, nec Fideicommiſsarius ſucceſsor illud „ reaſsumpſit, ſed omnes per longum tempus plurium annorum „ tacuerunt, reportata tantum poſt obitum memorati Sebaſtiani „ Iunioris aſsignantis immiſſione, non ex capite caducitatis, ſed „ Iure ipſius Fideicommiſſi reſtitutorii; Diuturna ſiquidem hæc „ Iudicii intermiſſio, atque deſertio, *et nova* reſpective *intentata* „ *Actio*, eo magis confirmare valuit Antaldum Poſſeſsorem in „ bona, vel ſaltem *media* fide ſatis apta ad excludendam petitam „ perceptorum Fructuum reſtitutionem, *Gloſſ. &c.* „ e magiſtralte nella *Ferrarien. Bonorum, quoad Fructus ſuper reſtitutione in integrum 6. Maii* 1743 §. 8. *cor. Eminentiſs. Dom. Card. Molino Epiſcopo Brixienſi, e nella Viterbien. Immiſſionis ſuper Fructibus* 28. *Martii* 1746. §. *potiſſime cor. bo. me. Lana.*

In conferma delle quali ragioni non deve paſsarſi ſotto ſilenzio che anche nei termini della continuazione del poſſeſso, che è indotta per diſpoſizione municipale nei Fidecommiſſi tanto univerſali, quanto particolari, e che dalla Legge, o Statuto è congiunta colla translazione del dominio, benchè in vigore di tali Leggi ſiano dovuti i frutti, ciò però non procede, quando nel Poſſeſſor naturale, ſi prova una poſitiva buona fede di fatto derivata dalla totale ignoranza del Legato, o Fedecommiſso, come avviene, allorchè fu fatto per un Codicillo, di cui non ſi ebbe notizia, o reſpettivamente per l' ignoranza de' Beni vincolati al Fedecommiſso, *Gloſſ. in L. ult. in verb. conteſtatione in fin. Cod. de uſur. & fructib. legat.* „ ivi „ „ niſi fuerit bonæ fidei Poſſeſſor credens rem non fuiſſe lega- „ tam „ *Cepbal. conſ.* 610. *n.* 59. *Gratian. diſcept. forenſ.* 240. *n.* 34., e con moltiſſimi concordanti fu deciſo in più duri termini nella *d. Florent. Legati ſuper Fructibus* 19. *Iulii* 1724. *pag.* 5. 6. & 7. & *ſequen. cor. Gort & pag.* 16. §. *At quando non articulus Iuris diſcutitur, & pag.* 21. §. *Etiſdem irrelevantiæ apparuit.*

Digitized by Google

E l' istesso procede, qnando il Legato, o il Fedecommisso era in se stesso torbido, ed incerto, o perchè dependente da congetture fallaci, e contrastabili, o perchè incerta fosse la persona del Legatario, o la Cosa legata, o fedecommissa, come con moltissimi concordanti prosegue la *Decisione nella detta Florentina Legati super fructibus* §. Eiusdem irrelevantiæ apparuit „ argumentum ex qualitate Legati cuius dominum cum recta via „ transeat in Legatarium post mortem Testatoris, operatur quo„ que, ut fructus debeantur ab initio &c. „ e nei due §§. *seqq.* e specialmente al §. „ At quando in Fideicommisso non ef„ fulget dicta claritas, sed in ancipiti est hæres cui nam debet „ Fideicommissum restituere, subintrant omnes illæ limitationes, „ quæ in proposito universalis Fideicommissi applicarentur, quod „ scilicet ad causandam restitutionem Fructuum requiratur mora, „ & mala fides in Possessore sciente, & denegante restitutionem „ rei ad se minime pertinentis, quæ non aliter in illo exori„ tur, quam mediante lucidatione dubietatis, iustificatis omnibus „ dubietatis extremis, & in claris posita obscuritate Reum re„ trahente a restitutione rei alteri debitæ, idque non solum, „ quia etiam in hoc casu deficit causa productiva obligationis „ fructuum, qualis est translatio dominii ministerio legis facta, „ sed etiam quia non concurrit ex superius allatis iuribus mora „ ad constituendum Reum in mala fide omnino necessaria „

§. IV.

Essendo tutte le obbligazioni di stretta interpretazione, e dovendosi spiegare in forma, che astringhino il Promittente meno che sia possibile, *Leg. quidquid 99. ff. de verbor. obligat. Leg. veteribus ff. de pactis, Leg. si stipulatus ff. de usur. Leg. semper in stipulationibus, et Leg. semper in obscuris ff. de regul. Iur.* per evitare l' infinità delle medesime qualunque obbligazione, e promessa, deve intendersi limitata, e ristretta alla prima volta, in forma che il promittente, a nulla di più sia tenuto, quando abbia adempito una volta a quanto aveva promesso di fare, *Leg. Fideicommissa 11: §. si quis decem ff. de legat. 3. Leg. boves §. hoc sermone ff. de verbor. significat. Leg. hæc conditio ff. de condition. et demonstration. Bartol. in Leg. qui bona §. huic stipulat. n. 3. ff. de damno infect. Bald. in Leg. licet quæst. 4. n. 6. Cod. locat. Altograd. controv. 83. n. 46. Rocc. disput. Iur. select. cap. 103. n. 7. Rot. Roman. cor. Falconerio tit. de locat. et conduct. decis. 2. num. 13. cor. Ansald. decis. 488. num. 9. tom. 5. Rot.*

Flo-

Digitized by Google

Florent. in Liburnen. Mandati apud Caſareg. de Commerc. diſc. 119. num. 12. et ſeqq. tom. 2. e nella Florentina Contributionis del dì 18. Agoſto 1757. §. 2. §. per la ragione fol. 9. e 10. avanti il già Sig. Cancelliere Anton Maria Montordi.

L' Obbligazione aſſunta dai Signori Alamanni noſtri Principali nella Scritta dell' anno 1735. non fu perpetua, ma bensì temporanea, e limitata „ *fintantochè non reſtino deciſe terminate, e* „ *riſolute, o per ſentenza, o amichevolmente le ſopraddette pretenſioni* „ Queſte pretenſioni poi è certo in fatto, che furono deciſe, riſolute, e terminate per il Lodo del Sig. Audit. Mormorai dell' anno 1737; dunque è forza il concludere, che fin da quel tempo reſtaſſero i Sigg. Alamanni mediante la pronunzia, e dichiarazione dell' Arbitro, ſciolti, e liberati da qualunque obbligazione di tener conto diſtinto, e ſeparato de' frutti de' Beni fedecommiſſi, come oltre i ſopra allegati provano i *Teſti in Leg. cum pater §. pater certum ff. de Legat. 2. Leg. dotis promiſſio, verſic. ult. ff. de Iur. dot. Leg. ſi Socius pro filia ff. pro ſocio Leg. 1. §. ſi cui ita ſit legatum ff. ut legator. nomin. caveat. Leg. ſi is a quo §. ſi ſemel ff. ut in poſſeſſion. Legator. Leg. eum qui Kalendis ff. de verbor. obligat. Alexand. conſ. 16. num. 9. column. 2. lib. 4. Curt. Iun conſ. 132. column. 1. Tiraquell. comment. ad dicta Leg. boves in regul. num. 1.* „ ivi „ Iurium Interpretes paſſim, „ & ubique hanc generalem regulam aſſumunt, ſermonem ſim- „ pliciter prolatum de primo intelligi, id eſt primo, ac uno „ Actu conſumi, perfici, finiri, ita ut amplius locum non „ habeat „ *Guid. Pap. deciſ. 57. per tot. Ancharan. conſ. 405. Afflict. deciſ. Neapolit. 392. num. 8 ed ivi l' Addente num. 6. Rot. Roman. cor. Falconer. tit. locat. deciſ. 2. num. 13.*

Potentiſſima è la ragione di queſta regola, perchè a differenza degli atti di ultima volontà, negli atti tra vivi, ne' quali la volontà di obbligarſi ſi preſume ſempre più riſtretta che ſia poſſibile l'obbligazione s' intende ſciolta per la prima effettuazione, *Leg. inter ſtipulantem ff. de verb. obligat. Leg. ſemper in ſtipulationibus in fin. ff. de regul. Iur. Tiraquell. ad Leg. boves limitat. 15. num. 1.* „ limita ut procedat in diſpoſitionibus inter „ vivos, in quibus voluntas obligandi ſemper in id fertur, quod „ minus eſt, *Leg. ec.*, & propterea huiuſmodi diſpoſitiones ſunt „ ſtricti Iuris, ſtricteque ſunt interpretandæ, ideo non mirum ſi „ intelligitur de prima vice tantum. Secus autem in diſpoſitio- „ nibus teſtamentariis, quæ multo longius producuntur, pleniuſ- „ que interpretantur „

Questa ancora eſſendo la ſolenne differenza, che paſſa tra la diſpo-

disposizione della Legge, e la disposizione dell' Uomo; poichè quanto è certo, che quella non resta consunta col primo Atto, altrettanto è indubitato, che la disposizione dell' uomo si risolve col primo Atto, benchè sia svanito, nè abbia sortito il suo effetto, come insegnano *Bald. in Leg. 1. column. 8. versic. tertio quæro Statutum, Cod. de bis quæ pen. nomin. Soccin. conf. 117. lib. 1. & conf. 91. column. 2. lib. 4. Curt. Iun. conf. 178. column. ult. num. 27. Tiraquell. ad Leg boves limit. 6. num. 20. & limit. 9. n. 10. & seqq.* ove adducendo le ragioni della differenza dice, che queste sono perchè „ Legis natura ea est, „ ut disponat non pro uno Actu tantum, sed perpetuo, & quo„ties opus fuerit, ne alioquin sit manca, mutila, & imperfe„cta „ e perchè „ Lex ipsa semper loquitur, estque semper in „ viridi observantia „

Lo che più fortemente procede, qualora si tratti, *non de Iure quæsito conservando*, ma bensì *de novo Iure quærendo*, mentre in questo secondo caso l' obbligazione resta consunta, ed effettuata anche col primo Atto invalido, giusta *il Testo in Leg. matrimonii causa ff qui & a quib. Butrigarius, Albericus, Angelus, & alii relati per Tiraquell. ad Leg. boves limitat. 1. num. 38. versic.* „ per primum Actum invalidum non consumitur dispo„sitio quando tractamus de *Iure quæsito* conservando. At cum „ quærimus *de novo Iure quærendo* primus Actus etiam invalidus „ consumit dispositionem „

Quindi è, che coerentemente al caso in questione, chi si è obbligato di pagare il Giudicato fino alla sentenza definitiva, s' intende obbligato fino alla prima sentenza, pronunziata la quale resta sciolta l' obbligazione, non solo del promissore, quanto ancora del di lui mallevadore, benchè poscia segua una nuova condanna in forza di un riservo contenuto nella prima sentenza, *Leg. hæredibus in princ. ff. Senatus Consultum Trebellianum, Leg. ex facto §. si quis autem ff. eod tit. Leg. cum uxori ff. quando dies legat. cedat. Leg. si quis hæredem, ubi Gloss. Cod. de instit. & substit. Leg. ult. ubi Bald. Cod de indict. viduit. Tiraquell. ad Leg. si unquam Cod. de revocand. donat in verbo subsceperit liberos num. 187. & ad Leg. Boves in Regula num. 118. versic.* „ nostris Legibus dicitur conditionem uno, primoque „ actu, etsi non duret impleri, consumi, & perfici „ e più sotto al *num. 125.* seguitando il *Soccin. conf. 91. column. 2. vol. 4.* ferma „ quod si quis promisit Iudicatum solvi usque ad sen„tentiam diffinitivam intelligitur de prima sententia diffinitiva „ non de alia, ita ut si is, qui ita fideiussit fuerit semel abso„lutus,

Digitized by Google

„ lutus, liberetur hic Promissor sua promissione, licet ille postea
„ condemnetur ex alia reservatione facta in priori illa sententia„
Il che parimente ha luogo nel patto di fare il Compromesso, in forza del quale il Promissore è tenuto a fare una sol volta il Compromesso, e non più volte, a differenza di quello, che procede nei Compromessi statutari, dimodochè fatto il primo Compromesse valido, benchè non ne sia seguito nessuno effetto rimane risoluta l'obbligazione, come puntualmente adducendo le concordanti autorità ferma, *Tiraquel. ad L. Boves limitat. 9. num 1. & seq §. & ex hoc* „ ivi „ statutum de compromittendis causis Affinium non restringi ad unum Compromissum,
„ sed ut toties fiat quoties opus fuerit donec Causa fuerit decisa & expedita, cum hæc dispositio sit legalis, sive statutaria. Ita enim ratione voluerunt *Cinus &c.* QUOD SI EX PACTO COMPROMISSUM FIERI DEBERET NON COGERENTUR PARTES BIS COMPROMITTERE „ e cita in prova di ciò l' *Iason*, il *Decio*, e l' *Alciato*, e indi coll'autorità del *Soccino* ferma, che „ si Testator mandaverit Hæredi, ut faciat compromissum, quia
„ tunc si semel valide compromiserit licet effectus inde nullus secutus fuerit non tenebitur iterum compromittere; sufficit enim semel satisfeciſſe, secundum *Bald. in Leg.* ubi supra *Cod. de bis quæ pæn. nomin.* & ita dicit se consuluisse Ianuæ „ *e nella limitat. 15. num. 10. fol. mibi 72.* „ ivi „ Et certe huic limitationi ex diametro pugnat, quod scribit *Bald.* „ *in Leg. 1 column. 8. versic. quinto quero Testator mandavit Cod.* „ *de bis quæ pæn. nomin.* quod si Testator mandaverit Hæredi ut compromitteret Causam, quam habebat cum Titio super mutuo
„ sub certa pæna, sufficit, ut hæres SEMEL compromiserit, & confestim cum id fecerit liberatus est; quia verbum ab Homine prolatum consumitur etiamsi postea evanuerit, licet secus
„ sit, si a Lege esset prolatum per *Leg. ultim. §. ultim. ubi Cinus ff. de edend.* Et eum sequitur *Soccin. conſ. 117. visa & diligenter column. 2. verſic. hoc etiam aperte lib. 1.* vides enim
„ ibi Compromissum in Testamento iussum *primo Compromisso* consumptum, etiamsi evanuerit tamquam scilicet ab Homine. Et
„ certe Ego sum in ea sententia, ut nihil in hoc referat fiat dispositio a contrahente, an a Testatore: utrobique enim censetur dispositio Hominis non Legis quantum ad hoc nostrum institutum attinet. „

Più fortemente poi deve dirsi risoluta l'obbligazione dei Signori Alamanni in quanto, che essa fu ancora concepita in modo alternativo di far decidere cioè, e terminare le loro pretensioni

sioni, *o amichevolmente, o per sentenza*: Qualora dunque le Parti aderirono nella Persona di un Arbitro Legale, che le decidesse amichevolmente, siccome si verificò una parte dell' alternativa posta in essere dalla dizione O, secondo *il Test. in Leg. ille, aut ille, in principio ff. de legat.* 3. *Leg. Titio ff. de Legat.* 2. *Roland. a Valle conf.* 99. *n.* 56. *tom.* 4. *Parisc. conf.* 91. *num* 29. *& seq. lib.* 2. *Natt. conf.* 276. *num.* 26. *& seq. tom.* 4. *Honded. conf.* 33. *n.* 17. *volum.* 2. *Roman. conf.* 186. *n.* 7. *in fin. Card. Tusch practic. concl. tom.* 2. *litt. D. concl.* 244. *num.* 7. *Paris. de confid. benefic. quest.* 32. *num.* 40. perciò ne venne in chiara conseguenza la liberazione dei Promissori dal loro obbligo, stante il principio di ragione quanto ovvio altrettanto sicuro, che si risolve la promessa per l' effettuazione di una sola delle cose alternativamente dedotte in obbligazione, giusta il *Testo in Leg. plane* §. *penult. ff. de Legat.* 1. *Leg. plerumque ff. de iur. dot. Leg. Scriptura Cod. de condit. & demonstrat.* §. *si plures conditiones. Instit. tit. de hæredib. instit. leg. in eo quod plus* 110. *ff. de regul. iur. antiqui* „ ivi „ ubi „ verba coniuncta non sunt sufficit alterutrum esse factum „ *Leg. cum pupillus* §. 1. *ff. de condit. & demonstrat. cap. in alternativis de regul. iur. in sesto* „ ivi „ & sufficit alterum adimpleri „ *ibique Foebeus in comment. Rebuff. ad L.* 28. *vers. aut ff. de verbor. significat. Everard. in centur. argum. loco* 49. *a natura alternativorum Galganett. de different. individ. litt. A. n.* 103. *Menoch. præsumpt.* 43. *n.* 66. *Amat. conf.* 15. *n.* 6. *Rot. cor. Falconer. dec.* 34. *n.* 2. *tit de Fideicomm. et dec.* 12. *n.* 2. *tit. de solut. vers.* „ in casibus alternatis exuberat unum ex illis evenire „ *in Melevitana Legati* 10. *Maii* 1734. §. *licet cor. cl. mem. Cardinali Millino in Ianuen. Locorum Montium* 15. *Maii* 1750. §. *perperam cor. Eminentiss. D. Cardinali Bussio, & in Romana, seu Prænestina Immissionis in genere* 27. *Novembris eiusdem anni* §. *verum unumquodque cor. cl. mem. Cardinali Matthæio.*

Non può dunque aderirsi alla contraria domanda, senza sovvertire le più sicure regole di ragione, per le quali risolvendosi le convenzioni col primo atto di effettuazione, quando si tratta *de novo Iure quærendo*, e specialmente quando l' obbligo è alternativo, non rimarrà alla Parte avversa altra strada di pretendere i frutti, se non in forza della disposizione della Legge, ma non già del preteso Patto, che non potè contemplare i Beni incogniti, e confusi che ora si domandano, *Leg. cum post divortium* 69. §. *gener. ff. de Iure dotis* „ ivi „ „ Fundo non demonstrato nullum esse legatum, vel Stipulatio-

„ nem

Digitized by Google